

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

УСТАНОВИЛ:

08.02.2016г. в адрес Оренбургского УФАС России поступило заявление ИП <...> (вх. № 801к) на действия администрации г. Оренбурга по вопросу не включения киосков в схему размещения нестационарных торговых объектов (далее НТО). По результатам анализа вышеуказанного заявления, материалов дела А47-7031/2015, представленных администрацией г. Оренбурга документов, установлено следующее.

12 и 13 мая 2015г. ИП <...> обратился в адрес администрации г. Оренбурга в целях внесения существующих НТО (адреса месторасположения НТО: ост. «Парк им.50 лет СССР», «ул. Театральная (четная сторона) по ул. Театральной, ост. «ТД «Дружба» (нечетная сторона) по ул. Дружбы) в схему размещения НТО, утв. постановлением администрации г. Оренбурга 05.05.2014 N 988-п "Об утверждении схемы размещения нестационарных торговых объектов на территории города Оренбурга".

В соответствии с протоколом заседания комиссии по включению торговых объектов в схему размещения нестационарных торговых объектов, расположенных на территории МО г. Оренбург от 05.06.2015г. киоски ИП <...> не включены в схему размещения НТО в связи с обеспеченностью района стационарными торговыми объектами.

10.06.2016г. Комитетом потребительского рынка, услуг и развития предпринимательства администрации г. Оренбурга ИП <...> дан ответ (исх. № 1-39/1033) о том, что НТО, принадлежащие ИП <...>, не включены в схему размещения НТО г. Оренбурга по причине обеспеченности населения г. Оренбурга стационарными торговыми площадями и в связи с несоблюдением ИП <...> требований Федерального закона от 22.11.1995 N 171-ФЗ "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции".

30 июня 2015г. ИП <...> обратился в администрацию г. Оренбурга с заявлением о включении в схему размещения НТО киосков, расположенных на ост. «Юн. Ленинцев» по ул. Брестская, ост. «Сакмара» по ул. Конституции СССР.

В соответствии с протоколом заседания комиссии по включению торговых объектов в схему размещения нестационарных торговых объектов, расположенных на территории МО г. Оренбург, от 13.08.2015г. киоски ИП <...> не включены в схему размещения НТО в связи с обеспеченностью района стационарными торговыми объектами.

Правоотношения в данной сфере регулируются нормами Федерального закона от 28.12.2009 N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой

деятельности в Российской Федерации", Постановления Правительства РФ от 29.09.2010 N 772 "Об утверждении Правил включения нестационарных торговых объектов, расположенных на земельных участках, в зданиях, строениях и сооружениях, находящихся в государственной собственности, в схему размещения нестационарных торговых объектов", Приказа Министерства экономического развития, промышленной политики и торговли Оренбургской области от 13.08.2013 N 90 "О порядке разработки и утверждения схемы размещения нестационарных торговых объектов на территории Оренбургской области".

Между тем, вышеуказанные нормативно-правовые акты не предусматривают такого основания для отказа во включение в схему размещения нестационарных торговых объектов как превышение нормативов минимальной обеспеченности населения торговыми площадями. Единственное основание для отказа установлено п. 8 Правил включения нестационарных торговых объектов, расположенных на земельных участках, в зданиях, строениях и сооружениях, находящихся в государственной собственности, в схему размещения нестационарных торговых объектов, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 29.09.2010 N 772, а именно в согласовании включения объектов в схему размещения отказывается при отсутствии неиспользуемых земельных участков, зданий, строений и сооружений, находящихся в государственной собственности, а также установленные [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации ограничения в их обороте.

На момент рассмотрения заявлений ИП <...> какие-либо нормативные акты г. Оренбурга, регулирующие порядок рассмотрения подобных заявлений отсутствовали. Следовательно, основания отказа во включении в схему размещения НТО законодательством на момент рассмотрения заявлений ИП <...> установлены не были.

В соответствии с материалами дела А47-7031/2015 ИП <...> не был привлечен к административной ответственности по ч. 3 ст. 14.16 КоАП РФ, т.к. протоколы, фиксирующие факт нарушения правил торговли алкогольной продукцией составлены с нарушением процессуальных норм. Данный факт подтверждается решениями Дзержинского районного суда.

В соответствии с п.6 ч.1 ст.39.33 ЗК РФ использование земель или земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности, за исключением земельных участков, предоставленных гражданам или юридическим лицам, может осуществляться без предоставления земельных участков и установления сервитута в т.ч. для размещения нестационарных торговых объектов (далее НТО).

Согласно [пункту 1 статьи 39.36](#) Земельного кодекса размещение нестационарных торговых объектов на землях или земельных участках, находящихся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется на основании схемы размещения нестационарных торговых объектов в соответствии с [Законом](#) о регулировании торговой деятельности.

Таким образом, в настоящее время возможно размещение нестационарных торговых объектов без заключения договора аренды (пользования и др.) земельного участка. Следовательно, размещение НТО не обусловлено наличием

/отсутствием прав на земельный участок.

Учитывая изложенное, причины, указанные администрацией г. Оренбурга (ответ исх. № 1-39/1033 от 10.06.2015г., протоколы заседания комиссий от 05.06.2015г., 13.08.2015г.), в качестве оснований отказа для включения киосков, принадлежащих ИП <...>, не предусмотрены действующим законодательством.

Между тем, согласно постановлениям администрации г. Оренбурга от 7 декабря 2015 г. N 3380-п, от 13.08.2015 N 2248-п в 2015г. в схему размещения НТО были включены различного типа нестационарные объекты. Следовательно, деятельность в нестационарных торговых объектах на территории г. Оренбурга востребована. Учитывая изложенное, предоставление возможности размещения НТО иным хозяйствующим субъектам при незаконном отказе в размещении НТО <...> может повлечь ограничение конкуренции.

Согласно п.2 ч. 1 ст. 15 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в т.ч. путем необоснованного препятствования осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами.

Таким образом, Оренбургским УФАС России в действиях Администрации г. Оренбурга, выразившихся в необоснованном отказе ИП <...> во включении в схему размещения нестационарных торговых объектов усмотрены признаки нарушения п.2 ч. 1 ст. 15 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно ч.1 ст.39.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. « О защите конкуренции» в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

В соответствии с ч.2 ст.39.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции» предупреждение выдается лицам, указанным в [части 1](#) настоящей статьи, в случае выявления признаков нарушения [пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8](#) и [15](#) настоящего Федерального закона. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении [пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8](#) и [15](#)

настоящего Федерального закона без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

На основании изложенного, администрации г. Оренбурга выдано предупреждение № 06-19-10/2016 о необходимости прекращения вышеуказанных действий и повторного рассмотрения заявлений ИП <...> от 12 и 13 июня 2015г. о включении в схему размещения нестационарных торговых объектов киосков, расположенных на ост. «Парк им.50 лет СССР», «ул. Театральная (четная сторона) по ул. Театральной, ост. «ТД «Дружба» (нечетная сторона) по ул. Дружбы; а также заявления от 30 июня 2015г. о включении в схему размещения нестационарных торговых объектов киосков ост. «Юн. Ленинцев» по ул. Брестская, ост. «Сакмара» по ул. Конституции СССР с учетом действия нормативно-правовой базы, а также иных обстоятельств по состоянию на июнь, август 2015г. в срок до 08.08.2016г.

15.08.2016г. в адрес Оренбургского УФАС России поступило письмо администрации г. Оренбурга (исх. № 1-1/4531 от 11.08.2016г.) о том, что вышеуказанные обращения пересмотрены, принято решение об отказе во включении в схему размещения нестационарных торговых объектов, т.к. в 2016г. в рамках дел А47-11527/2015, А47-12064/2015 удовлетворены иски требования администрации г. Оренбурга об освобождении самовольно занятых земельных участков, расположенных по ул. Театральной ост. «Парк им.50 лет СССР», по ул. Дружбы ост. «Дружба», в отношении НТО по ул. Конституции СССР ост. «Сакмара» повторно направлено соглашение о расторжении договора аренды земельного участка, решением Дзержинского районного суда г. Оренбурга от 16.05.2016г. суд обязал ИП <...> прекратить деятельность по розничной продаже алкогольной и спиртосодержащей продукции в торгово-остановочных павильонах по ул. Конституции СССР 22 – ост. «Сакмара», по ул. Театральной – ост. «Театральная» (четная сторона), по ул. Брестской 1/1 – ост. «Юных Ленинцев».

Однако, данные обстоятельства выявлены в 2016г., в то время как заявления ИП <...> подлежали рассмотрению в 2015г. Запрет Дзержинского районного суда г. Оренбурга не приводит к прекращению деятельности ИП <...>, заявление о включении в схему размещения НТО не содержало перечня видов деятельности, планируемых к осуществлению в данных НТО. Кроме того, администрация г. Оренбурга при повторном рассмотрении заявлений не применила закон подлежащий применению, а именно не учла требования норм ст.ст.39.33,39.36 ЗК РФ, действующих на момент рассмотрения заявлений в 2015г.

Учитывая изложенное, администрацией г. Оренбурга не исполнено предупреждение № 06-19-10/2016, т.к. заявления ИП <...> от 12 и 13 июня 2015г. о включении в схему размещения нестационарных торговых объектов киосков, расположенных на ост. «Парк им.50 лет СССР», «ул. Театральная (четная сторона) по ул. Театральной, ост. «ТД «Дружба» (нечетная сторона) по ул. Дружбы; а также заявления от 30 июня 2015г. о включении в схему размещения нестационарных торговых объектов киосков ост. «Юн. Ленинцев» по ул. Брестская, ост. «Сакмара» по ул. Конституции СССР были пересмотрены без учета действия нормативно-правовой базы, а также иных обстоятельств по состоянию на июнь, август 2015г.

На основании изложенного, издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области от 22 августа 2016 г. № 139 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения администрацией г.

Оренбурга п.2 ч.1 ст. 15 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции»

Руководствуясь ч. 13 ст. 44 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 06-05-03/2016 к рассмотрению на **«30» сентября 2016г. на 14 часов 30 минут** по адресу: г. Оренбург, ул. 9 Января, 64, ком. 915. Регистрация сторон производится за 15 минут до начала рассмотрения дела.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заявителя – ИП <...>

3. ИП Случаеву А.А. представить в Оренбургское УФАС России в срок до «20» сентября 2016г. следующие документы и материалы:

- письменные пояснения по рассматриваемому делу;

- копию переписки с администрацией г. Оренбурга по вопросу включения нестационарных торговых объектов в соответствующую схему размещения за 2016г.;

- иные документы, имеющие значение для принятия решения по существу рассматриваемого дела.

4. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика – администрации г. Оренбурга.

5. Администрации г. Оренбурга представить в Оренбургское УФАС России в срок до «20» сентября 2016г. следующие документы и материалы:

- письменные пояснения по рассматриваемому делу;

- копии всех протоколов (решений) заседаний Комиссии по включению в схему размещения нестационарных торговых объектов за 2015-2016гг.;

- копию переписки с ИП <...> по вопросу включения нестационарных торговых объектов в соответствующую схему размещения за 2016г.;

- иные документы, имеющие значение для принятия решения по существу рассматриваемого дела.

6. Явка представителей сторон с надлежащими доверенностями на участие в рассмотрении дела обязательна.

Председатель Комиссии

<...>